



CAI
RG
2017



Competition Tribunal



Canada



Digitized by the Internet Archive
in 2023 with funding from
University of Toronto

New Legislation

The Competition Tribunal was established by the *Competition Tribunal Act* in June 1986. At the same time, Parliament enacted the *Competition Act*. These acts replaced the *Combines Investigation Act* originally enacted in 1910.

The new legislation introduced important changes to modernize Canada's competition law. The purpose of the law on competition is to maintain and encourage competition in business in Canada. Experience had shown that the law did not achieve this objective effectively in respect of mergers and monopolies. The heart of the problem was that the law used a criminal law approach. The criminal law requires that all elements of an offence be proven beyond a reasonable doubt. Also, fines and imprisonment are the sanctions used by the criminal law. Neither the burden of proof, nor these remedies were appropriate to assess, maintain and restore competition in complex economic activities.

While the new legislation maintains criminal sanctions for certain practices, mergers and monopolies are no longer treated as criminal offences but as matters reviewable under the civil law. The law focusses on the effects of a merger, on whether a merger lessens or is likely to lessen competition substantially. Similarly, respecting monopolies, the objective of the remedies under the new civil abuse of dominance provision is to ensure that dominant firms compete with other firms on merit, not through abuse of their market power.

In reforming the law, Parliament did not leave the enforcement of these civil provisions to the courts. For this purpose, it created the specialized Competition Tribunal composed of judges and lay members who have expertise in economics and business.

Jurisdiction

The Competition Tribunal has jurisdiction to hear applications and issue orders in respect of the civil reviewable matters set out in Part VII of the *Competition Act*. These include applications relating to mergers, specialization agreements and practices alleged to be an abuse of a dominant position. Part VII also covers such practices as refusal to deal, consignment selling, exclusive dealing, tied selling, market restriction, and delivered pricing. The implementation of foreign judgments, laws and directives which could affect competition adversely in Canada and refusals by foreign suppliers to supply a product may also lead to applications before the Tribunal.

The *Competition Act* provides the Tribunal with a broad range of remedies in dealing with anti-competitive practices. The Tribunal may, for example, order divestment of assets or shares, block all or part

of a merger or allow a proposed merger to be completed only on certain conditions. At its discretion, the Tribunal may grant a consent order, i.e. make an order on terms agreed to by the parties.

The Tribunal is a strictly adjudicative body that operates independently of any government department. Unlike the Restrictive Trade Practices Commission which operated under the *Combines Investigation Act*, the Tribunal does not have any power to conduct inquiries or investigations. It performs no advisory function to the government, nor can it be asked to do so pursuant to the legislation. It does not exercise any supervisory function over inquiries into possible anti-competitive behaviour by individuals or firms.

The Tribunal is constituted as a court of record with all the powers of a superior court with respect to the attendance, swearing and examination of witnesses, production and inspection of documents, and the enforcement of its orders.

Any order or decision of the Tribunal may be appealed to the Federal Court of Appeal, just as if it were a judgment of the Federal Court, Trial Division. However, appeal on a question of fact can only be taken with the leave of the Federal Court of Appeal.

Members

The Competition Tribunal consists of up to four judges of the Federal Court, Trial Division, and up to eight lay members. The judges are appointed by the Governor in Council on the recommendation of the Minister of Justice. Lay members are appointed by the Governor in Council on the recommendation of the Minister of Consumer and Corporate Affairs. An advisory council composed of persons who are knowledgeable in economics, industry, commerce or public affairs advises the Minister on the appointment of lay members. Members are appointed to the Tribunal for a fixed term of up to seven years.

The Governor in Council designates one of the judges as Chairman of the Tribunal. The Chairman directs and supervises the work of the Tribunal.

Parties

Any person may file an application before the Tribunal to approve and permit the registration of a specialization agreement. With respect to all the other restrictive trade practices set out in Part VII, the *Competition Act* states explicitly that only the Director of Investigation and Research, appointed under the Act, may bring an application before the Tribunal.

Only the Director is empowered by law to undertake inquiries to examine possible or potential infringements by an individual or firm. An inquiry may be launched on the Director's own initiative, at the

request of six or more Canadian residents, or on the direction of the Minister of Consumer and Corporate Affairs. If he determines that a person or firm is engaging in a practice in circumstances that would make that practice subject to an order under Part VII, the Director may file an application with the Tribunal to secure any of the remedies under Part VII.

When an application has been filed, the Tribunal publishes a notice in the *Canada Gazette* and in six editions of at least two newspapers setting out the details of the application. With leave of the Tribunal, anyone may intervene in proceedings before the Tribunal to make representations that are relevant to the proceedings in respect of any matter that affects the intervenant.

Parties may appear in person before the Tribunal or be represented by counsel. Parties may call witnesses and may request the Registrar of the Tribunal to summon witnesses or the production of documents. On request to the Registrar, anyone may obtain access to documents filed or received in evidence in proceedings unless the Tribunal has ordered that they remain confidential.

Hearings

The Tribunal has its headquarters in Ottawa but may hold hearings anywhere in Canada as circumstances necessitate. Hearings are open to the public unless a party or person interested in the proceedings shows valid reasons that the proceedings should not be public.

As a rule, the Tribunal sits in panels of not fewer than three and not more than five members. A panel must have at least one judicial and one lay member. A judicial member presides at all hearings.

Either or both official languages may be used at hearings as the preference of parties or witnesses dictates.

The Tribunal may hand down its order at the conclusion of a hearing but generally it is reserved to allow the panel to write considered reasons. Questions of law must be decided by judicial members. Questions of fact or mixed law and fact are determined by all members of the panel sitting in the proceedings. In case of a difference of opinion among the members, the opinion of the majority prevails. Should opinion be equally divided, the presiding member may determine the question.

Practice and Procedure

The *Competition Tribunal Act* directs explicitly that all proceedings before the Tribunal should be as informal and expeditious as circumstances and considerations of fairness permit. The Act also empowers the Tribunal to make rules to regulate its practice and procedure.

The Tribunal does not receive advance warning of applications but must respond in a timely manner. Expediency is important since the nature of the matters coming before the Tribunal often requires early resolution of business uncertainties that may have significant impact on private enterprise and industry.

To provide a framework for informal and expeditious proceedings consistent with the requirements of a fair and impartial hearing, the Tribunal has developed a set of rules that regulates its practice and procedure. The *Competition Tribunal Rules* came into effect on publication in the *Canada Gazette* on July 8, 1987. The Rules aim for simplicity and clarity. The Tribunal is left wide flexibility to direct proceedings in order to facilitate expediency and avoid delays.

Registry

The Registry provides administrative, registry and research services to the Tribunal. All inquiries regarding the Tribunal, its hearings and rules of practice and procedure should be directed to:

The Registrar
Competition Tribunal
Royal Bank Building
600 - 90 Sparks Street
Ottawa, Ontario
K1P 5B4

Telephone: (613) 957-7851

Le Tribunal peut rendre son ordonnance à la fin d'une audience, mais généralement la décision est réservée pour permettre aux membres de rédiger les motifs de la décision. Les questions de droit doivent être tranchées par les juges. Les questions de fait ou de droit et de fait sont tranchées par tous les membres qui siègent. Si les opinions sont partagées entre les membres, c'est l'opinion de la majorité qui l'emporte. Si les opinions sont partagées de façon égale entre les membres, le président de séance peut trancher la question.

Pratique et procédure

Selon la *Loi sur le Tribunal de la concurrence*, le Tribunal doit agir de façon expéditive et sans formalisme dans la mesure où les circonstances et l'équité le permettent. La Loi habilite le Tribunal à établir des règles afin de régir sa pratique et sa procédure.

Le Tribunal ne reçoit pas de préavis, mais il doit donner suite aux demandes dont il est saisi dans des délais opportuns. Il est important que le Tribunal agisse rapidement parce que la nature des affaires dont il est saisi exige souvent que les incertitudes commerciales soient vite éliminées parce qu'elles peuvent avoir des répercussions importantes sur l'industrie et les entreprises privées.

Désireux de fonctionner dans un cadre propice aux procédures informelles, rapides et conformes aux exigences d'équité et d'impartialité, le Tribunal a établi des règles qui régissent sa pratique et sa procédure. Les *Règles du Tribunal de la concurrence* sont entrées en vigueur à la suite de leur publication dans la *Gazette du Canada* le 8 juillet 1987. Les Règles se veulent simples et claires. Elles laissent beaucoup de latitude au Tribunal, ce qui lui permet de procéder avec célérité et d'éviter les retards.

Greffe

Le greffe assure les services d'administration, de greffe et de recherche dont le Tribunal a besoin. Toutes les demandes de renseignements concernant le Tribunal, ses audiences et ses règles de pratique et de procédure doivent être envoyées à l'adresse suivante :

Le Registraire
Tribunal de la concurrence
Edifice de la Banque royale
600 - 90, rue Sparks
Ottawa (Ontario)
K1P 5B4

Tél. : (613) 957-7851

Parties

N'importe qui peut demander au Tribunal d'approuver et d'autoriser l'inscription d'un accord de spécialisation. Pour ce qui est de toutes les autres pratiques commerciales restrictives énumérées dans la Partie VII de la *Loi sur la concurrence*, la Loi indique clairement que seul le directeur des enquêtes et recherches, nommé en vertu de la Loi, peut déposer une demande devant le Tribunal.

Aux termes de la Loi, seul le directeur est autorisé à instituer des enquêtes en vue d'examiner les infractions qui pourraient avoir été ou pourraient être commises par un particulier ou par une entreprise. Le directeur peut intervenir de son propre chef ou à la demande d'au moins six résidents canadiens ou du ministre de la Consommation et des Corporations. Si le directeur établit qu'un particulier ou une entreprise s'adonne à une pratique qui, dans les circonstances, la rendrait sujette à une ordonnance en vertu de la Partie VII, il peut déposer une demande auprès du Tribunal pour l'application des recours y prévus.

Lorsqu'une demande est déposée, le Tribunal publie un avis dans la *Gazette du Canada* et dans six numéros d'au moins deux journaux dans lequel il précise les détails de la demande. Toute personne peut, avec la permission du Tribunal, intervenir dans les procédures se déroulant devant le Tribunal afin de présenter des observations qui se rapportent à ces procédures et qui concernent des questions qui la touchent.

Les parties peuvent se présenter elles-mêmes devant le Tribunal ou se faire représenter par un avocat. Elles peuvent citer des témoins et demander au registraire du Tribunal d'assigner des témoins à comparaître ou de faire produire des documents. Toute personne peut demander au registraire la permission de consulter les documents déposés ou reçus comme éléments de preuve dans des procédures, à moins que le Tribunal n'ordonne que ces documents restent confidentiels.

Audiences

Le siège du Tribunal se trouve à Ottawa, mais le Tribunal peut selon les besoins tenir des audiences n'importe où au Canada. Le public est admis aux audiences, à moins qu'une partie ou une personne intéressée aux procédures ne prouve par des motifs valables que les audiences devraient se tenir à huis

clos.

Généralement, une demande au Tribunal est entendue par au moins trois et au plus cinq membres siégeant ensemble. Il doit y avoir au moins un juge et un autre membre. C'est à un juge qu'il revient de présider les audiences.

L'une ou l'autre des langues officielles ou bien les deux peuvent être utilisées aux audiences, selon la préférence des parties ou des témoins.

l'exécution de jugements étrangers et l'application de règles de droit et de directives étrangères pouvant avoir une incidence négative sur la concurrence au Canada, ainsi que les refus par les fournisseurs étrangers de fournir un produit.

La Loi sur la concurrence fournit au Tribunal un éventail de recours pour remédier à ces agissements anti-concurrentiels. Le Tribunal peut, par exemple, ordonner à une partie de se départir des éléments d'actifs ou d'actions, d'arrêter totalement ou partiellement un fusionnement ou encore permettre la réalisation d'un fusionnement proposé sous réserve de certaines conditions. Le Tribunal est investi du pouvoir discrétionnaire de rendre une ordonnance par consentement, c'est-à-dire une ordonnance fondée sur les conditions convenues entre les parties.

Organisme strictement décisionnel, le Tribunal fonctionne indépendamment de tout ministère gouvernemental. Contrairement à la Commission sur les pratiques restrictives du commerce qui tombait sous le coup de la *Loi relative aux enquêtes sur les coalitions*, le Tribunal n'est pas doté de pouvoirs d'enquête. Il ne s'acquitte d'aucune fonction consultative auprès du gouvernement, pas plus qu'il ne peut y être tenu en vertu de la loi. Il n'exerce aucune fonction de surveillance pour ce qui est des enquêtes sur les agissements anti-concurrentiels qui pourraient avoir été l'oeuvre de particuliers ou d'entreprises.

Le Tribunal est constitué comme une cour d'archives avec tous les pouvoirs d'une cour supérieure en ce qui concerne la présence, la prestation de serment et l'interrogatoire des témoins, la production et l'examen de documents et l'exécution de ses ordonnances. Toute ordonnance ou décision du Tribunal peut être portée en appel devant la Cour d'appel fédérale, comme s'il s'agissait d'un jugement de la Division de première instance de cette Cour. Cependant, pour interjeter appel sur une question de fait, il faut obtenir au préalable la permission de la Cour d'appel fédérale.

Membres

Le Tribunal de la concurrence peut compter jusqu'à quatre juges de la Division de première instance de la Cour fédérale et huit autres membres. Les juges sont nommés par le gouverneur en conseil sur recommandation du ministre de la Justice. Les autres membres sont nommés par le gouverneur en conseil sur recommandation du ministre de la Consommation et des Corporations. Un conseil consultatif formé de personnes versées dans les affaires économiques, industrielles, commerciales ou publiques conseille le Ministre sur la nomination des autres membres. Les membres sont nommés pour un mandat fixe pouvant aller jusqu'à sept ans. Le gouverneur en conseil nomme l'un des juges à la présidence du Tribunal. Le président dirige et surveille les travaux du Tribunal.

Nouvelle législation

Le Tribunal de la concurrence a été établi en juin 1986 en vertu de la *Loi sur le Tribunal de la concurrence*. Au même moment, le Parlement adoptait la *Loi sur la concurrence*. Ces deux lois remplaçaient la *Loi relative aux enquêtes sur les coalitions* adoptée à l'origine en 1910.

Les nouvelles lois ont introduit d'importants changements visant à moderniser le droit de la concurrence au Canada. La loi en matière de concurrence a pour objet de préserver et de favoriser la concurrence dans les entreprises canadiennes. L'expérience a montré que la législation en place n'avait pas véritablement atteint cet objectif pour ce qui est des fusions et des monopoles. Le problème venait surtout du fait que la loi se fondait sur des principes de droit pénal. En droit pénal, il faut prouver tous les éléments d'une infraction au delà de tout doute raisonnable. En outre, le droit pénal prévoit des amendes et des peines d'emprisonnement. Ni le fardeau de la preuve ni les recours prévus ne permettaient d'évaluer, de maintenir et de rétablir la concurrence dans des activités économiques complexes.

Bien que la nouvelle législation prévoit des sanctions pénales pour certaines pratiques, les fusions et les monopoles ne constituent plus des infractions pénales, mais des affaires d'ordre civil. Maintenant, la loi met l'accent sur les répercussions d'une fusionnement, à savoir si un fusionnement diminue ou risque de diminuer sensiblement la concurrence. En ce qui a trait aux monopoles, l'objectif des recours prévus par la nouvelle disposition civile sur l'abus de position dominante est de faire en sorte que les entreprises dominantes concurrencent leurs rivales en fonction du mérite et non pas en abusant de leur pouvoir de marché.

Dans sa réforme, le Parlement n'a pas confié l'application des dispositions civiles aux cours ordinaires. Il a créé un tribunal spécialisé, le Tribunal de la concurrence, composé de juges et d'autres membres experts dans les domaines de l'économie et des affaires.

Compétence

D'après ses attributions, le Tribunal de la concurrence peut entendre des demandes et rendre des ordonnances relativement aux affaires d'ordre civil contenues dans la *Partie VII de la Loi sur la concurrence*. Il s'agit notamment des demandes relatives aux fusions, aux accords de spécialisation et aux pratiques présumées être des abus de position dominante. La *Partie VII* couvre en outre les pratiques comme les refus de vendre, les ventes par voie de consignation, l'exclusivité, les ventes liées, la limitation du marché et les prix à la livraison. Peuvent également donner lieu au dépôt de demandes devant le Tribunal

Canada

Tribunal de la concurrance

